5

5.

✠

MEMORIAL
EN DEFENSA DE LA IVRISDICION DEL ILLUSTRISSIMO SEÑOR NUNCIO DE SU SANTIDAD PARA ADMITIR LAS RENUNCIACIONES DE LOS MAESTROS GENERALES DE LA RELIGION DE NUESTRA SEÑORA DE LA MERCED REDEMPCION DE CAUTIUOS.

1 POr auerse escrito en derecho por el Reuerendissimo P. M. Fr. Jaime de Castellar, Prior del Real Conuento de Santa Eulalia de Barcelona, y Vicario General de todo el Orden de la Merced; y referidose el hecho con puntualidad escusaré de hazer presupuestos en èl, procurando con la breuedad possible dar a entender que la renunciacion que el Illustrissimo señor Don Fray Alonso de Sotomayor hizo en manos del Illustrissimo señor Nuncio fue valida, y que por ella huuo vacante legitima del oficio de Maestro General, sin que obsten las objecciones del Padre Maestro Fray Geronimo de Valderas del mismo Orden, Vicario Prouincial de la Prouincia de Castilla.

2 El Illustrissimo señor Nuncio, aunque no es Legado à latere, porque deste titulo solo gozan los Eminentissimos Cardenales Nuncios de su Sātidad, *quia de Latere Papè cui semper assistunt, mittuntur*, glos. verb. legationis, cap. 1. de offic. Leg. & verb. Commiss. in cap.

 ex-

excommunicatis, eodem titulo cum alijs adductis à Barbosa de iure Eccleſ.lib.1.cap.5. num.3. pero viene cum facultate Legati à latere, *vt notum eſt*, y aſsi tiene la miſma poteſtad que los Legados a latere, porque ſerlo, ò venir con facultad de tal, *quo ad iuris effectum, & poteſtatem nihil differunt*. Para lo qual es texto formal la ley 1.ff.de tutoribus, & curatoribus datis ab his, que habla de los Proconſules, a los quales ſe equiparan los Legados a latere, cap. Legatos, de offic. Leg. in 6. y dize: *Quid enim inters an Procōſul, an Proconſulari dignitate quis mittatur*, & in terminis Nūtij miſsi cū dicta facultate Legati à latere, lo dize Boerio in tractatu de poteſtate Legati, n. 68. & 69. vol.4. tract. DD.fol. 274. Nauar. in cap. cum cōtingat, remed. 5. n. 2. de reſcriptis, tom.2. dum ſic loquitur paria ſunt, quem eſſe Legatum Cardinalem, & Legatum à latere, ac Legatum cum poteſtate Legati à latere, vt pulcrè, determinauit Decius conſ.149. col. fin. vnde inquit Nauar. huiuſmodi Legatus poteſt cognoſcere, de cauſis appellationum ad Papam interpoſitarum, y que el Nuncio miſſo con facultad de Legado a latere, ſin otra facultad eſpecial, ni inſtruccion ſecreta tiene los miſmos priuilegios, y poteſtad que el Legado a latere, lo afirman Villadiego de Legato, q.9. Gigas de penſionibus, q.6. n.19. Cuch. lib.2. inſt. moral, tract. 5. n. 89. Mandoſius regul.13. Chancelariæ, q.6. num.4. & de monitorijs, q.60. n.41. Zequius de rep. Eccleſ. cap. de ſtatu Legati, ſub num.4. cap.2. & cap.5. Gonçalez gloſ.23. num.23. optimè Garcia de benef. 5. p. cap.3. num.82. Moneta de comutat. vltim. voluntat. cap.10. n.223. junto num.321. donde arguye de la facultad del Legado a latere al Legado miſſo cum facultate Legati à latere, y dize, que es valido argumento Legatus à latere poteſt hoc facere, ergo idem poteſt Nuntius cū poteſtate Legati a latere. Lo miſmo dize Bācio de nulli-

litat. ex deffectu iurisdictionis, Delegatæ, num. 23. & lato calamo prueua esta conclusion con muchas razones, y gran numero de Autores, Modernus de suplic. ad sanctissimũ 2. p. cap. 21. per tot. el qual en el n. 40. dize: *Notabis etiam, Garciã prædicto loco sepè lo quẽtem de Nuncio Hispaniæ aplicasse doctrinas, & iura loquentia de Legato, supponendo quòd cùm Nuntius Hispaniæ mittatur à Sede Apostolica cùm potestati Legati de latere; æqualis sit ei in potestate, & exercitio iurisdictionis, quod benè conuenit his, quæ superius adnotauimus, vt vtriusque æqualis sit potestas, & eisdem iuris regulis, quo ad potestatis exercitium submiti in his in quibus per spetialem instructionem Nuntij potestas, & facultas non fuerit restricta spetialiter ãempta, & limitata.* Deforma, que el Illustrissimo señor Nuncio tendrá facultad de Legado a latere en todo aquello que no estuuiere limitado por sus facultades, y los textos que hablaren en terminos de Legados à latere serán aplicables a su Señoria Illustrissima; quo supposito el Illustrissimo señor Nuncio tiene texto expresso a fauor de su jurisdicion; para admitir semejantes renunciaciones, que es el cap. si Abbatem, de electione in 6. que habla de vn Abad essempto; y inmediatamente sujeto a su Santidad, y dize, que no puede dexar la Abadia sin licencia de su Santidad, ò de su Legado a latere, ibi: *Ei tamen ab alio quam à nobis; vel Appostolicæ Sedis Legato sisit in Prouintia de latere nostrò missus dari non potest licentia suum differendi Monasterium; & ad vestram Ecclesiã transeundi*, y la glos. verb. desserendi dize: *Sicut enim inferior non desserit sine Superioris licentia suam Ecclesiam supra de renuntiatione admonet. Sic nec iste, sine Papæ licentia qui sibi proximus est Superior, vel sui Legati de latere suum Monasteriũ desseret.* Y assi no es juridica la euasion que por la parte del P. M. Valderas se quiere dar a este texto, diziendo habla en Legado a latere,

pues el Illustrissimo señor Nũcio tiene las facultades de tal, y la misma potestad, y priuilegio, como lo dizen los Doctores citados.

3 Ni obsta el cap. fin. de renuntiat. donde su Santidad declarò, que vn Abad inmediatamente sujeto à la Sede Apostolica, no auia podido renunciar la Abadia sin su licencia, porque està exclusiua es respeto de los demas Prelados, pero no del Legado à latere, porque este como dizen los DD. citados venit appellatione Sedis Appostolicæ. Y assi lo dizen Philipo Franco Geminiano Archidiach. in glos. marginali in dict. cap. si Abbatẽ, y es precissa esta inteligencia para concordar la dicha decretal con el cap. si Abbatem, de electione in 6. y si fuera contraria, que no es, auia quedado reuocada por el dicho cap. si Abbatem, cuya decision es posterior.

4 Valese la parte contraria de vn argumento que le parece indisoluble, y que ponit gladium ad radicem, y es que conforme a derecho aquel es legitimo superior para admitir la renunciacion que puede alias instituir, y destituir al renunciante del oficio, ò beneficio que renuncia: que el Illustrissimo señor Nuncio no puede instituir, ni destituir al Maestro General de la Orden de la Merced, y que assi no puede legitimamente admitir la renunciacion del Generalato, y para prouar la menor deste silogismo se ha hallado necessitado à dezir, que el Illustrissimo señor Nuncio no es superior del General de la Merced, proposicion si aspera en el sonido, escandalosa en las consequencias, vt mox apparebit.

5 Que regularmẽte toque el admitir las renunciaciones al que puede instituir, ò destituir es cierto, glos. in clem. vnica, de renuntiat. verb. in manibus; Flam. de resignat. lib. 7. q. 10. per totam, & part. 15. & 16. Gonçalez ad reg. octau. Chancell. glos. 14. n. 21. & cum alijs Barbos. de iure Ecclesiast. lib. 3. cap. 15. n. 7. & 8.

Pe-

Pero que el señor Nuncio no pueda instituir, ò destituir al General de la Merced, esto es lo que se niega; porque es conclusion cierta en derecho, que el Legado a latere puede confirmar à los inmediatamente sujetos a su Santidad, de la misma suerte, como el Sumo Pontifice, vt in cap. si Abbatem, §. 1. de electione in 6. huiusmodi vero Legatus *qui maius omnibus post Romanum Pontificem in Prouintia sibi decreta imperium censetur habere, Archiepiscoporum, Episcoporum, & exemptorum ellectione potest ex officio confirmare.* Lo mismo se prueua del cap. cum venerabilis, de consuetudine, donde se declaro por nulla vna renunciacion, y la razon que se dà es porque no auia licencia de su Santidad, ò de su Legado, ibi: *Licentia illud differendi, l. cõfirmatione à nobis, vel ab ipsis qui vice nostra in illis partibus tunc gerebant, nec habita, nec petita.* Speculator de Legato, versic. Nunc ostendendum, versic. 12. Erasm. CoKier. de iurisd. in exemptos, p. 4. q. 5. & cum alijs Barbos. de iure Ecclesiastico, lib. 1. cap. 5. n. 74. & quod posit recipere resignationes, per textum in dict. cap. si Abbatem, de electione in 6. tenent Abbas in cap. vlt. de renuntiat. n. 4. Rebuff. in princip. de renuntiat. cõd. num. 5. Gambarus de offic. & potestate Legati, lib. 6. de pensionibus à n. 163. Flamin. Paris. lib. 7. q. 13. n. 15. Barbos. de iure Ecclesiastico, lib. 1. cap. 5. n. 68. & lib. 3. cap. 15. n. 8. y assi aunque regularmente la renunciacion se deua hazer ante el que puede instituir, ò destituir, no por esso queda excluido el Illustrissimo señor Nuncio, pues conforme a estas doctrinas a qualquiera essempto inmediatamente sujeto a su Santidad puede instituir, ò destituir.

6 Ni obsta la constitucion que dispone, que su Santidad solamente es a quien toca la confirmacion de los Generales, porque esta exclusion es respeto de los ordinarios à quienes antes estauan sujetos. Y assi està mal

en-

entendido el texto de la constitució cap. 4. 2. distinct. a donde se dize hablando del Sumo Pontifice: *Cui ordo noster est inmediatè subiectus.* Pues en esto solo pretende, que nuestra Religion està sujeta a la Sede Apostolica inmediatamente, y no a los Ordinarios, como el Reuerendis. P. M. Fr. Francisco Zumel, General que fue, y Catedratico de Prima Moral, afirma en la misma cõstitucion, à quien hizo sus escolios por estas palabras: *Nicolaus Papa V. ordinem ipsum Magistrumq; Generalem singulosq; Fratres, & Antistites eius ab omni iuriditione obedientia subiectione, & superioritate, tam præsentium, quàm futurorum Ordinariorum, Episcoporum, & Archiepiscoporum liberauit, & exemit, nec solum personas, sed etiam bona quæcumque mobilia, seu inmobilia perpetuo esse libera ab Ordinariorum iurisdictione sanciuit, & Romanæ Ecclesiæ subiecta esse voluit.* Con que se conocerà la inteligencia de la clausula, cui ordo noster est inmediatè subiectus, y estando al señor Nuncio de España, en el punto que se pretende lo està a la Sede Apostolica por tener potestad Legati à latere. Y porq̃ por derecho comũ procede lo mismo en los inmediatamẽte sujetos a la Sede Apostolica, y sin embargo puede confirmarlos el Legado à latere, *aut missus cum facultate Legati à latere*, iuxta dict. cap. si Abbatem, de elect. in 6. Panormitanus in cap. 1. de supplenda neglig. Prælat. Tãburin. de iure Abbatum, tom. 1. disp. 6. q. 2. lugar citado por el Abogado contrario, por determinante para prueua de que solamente su Santidad puede confirmar semejantes Prelados, en el num. 1. dize: *Abbates Sæculares si sint exempti à Summo Pontifice siue à Legato Apostolico, si quis in illa Prouintia ad sit confirmantur, si autem non sunt exempti confirmationem ab Episcopo accipiunt*: y mas abaxo dize: *Abbates autem regulares quia olim ab Episcoporum iurisdictione exẽpti non erant postquam à Monachorum Conuentu eligebant*-

bantur ab Episcopis, quibus proximè Moñasteria subiecta erant confirmationes accipiebant: sed postquam Religiones Summorum Pontificum indultis ab Episcopis exempti fuerunt, factum est, vt Abbates, & Prælati Regulares inferiores siue locales, à Generalibus vnius cuiusquè congregationis respectiuè confirmarentur; nam quãdo electus est exemptus confirmatio debet peti à Papa, vel ab eius Legato de latere (vt suprà dictum est) quando scilicet talis exemptus est immediatè Papæ subiectus, &c.

7 Y por ser esto tan cierto, poco tiempo ha el Illustrissimo señor Nuncio confirmò la eleccion de Comissario General del Orden de San Francisco.

8 Ni tampoco es de consideracion lo que se dize en quanto a que por la confirmacion se dà la jurisdicion a el General en todos los Religiosos, y Prouincias, y q̃ no estendiendose la del señor Nuncio sino a la de España, no puede darla al General para q̃ la exerça en otras Prouincias, & per consequens ni confirmarle, ni admitir la renunciacion.

9 Porque se responde, que el presupuesto en que se funda esta obiection es incierto, como las demas que se han hecho por parte del P. M. Balderas: porque cõforme al cap. 4. dist. 2. de las constituciones de la Ordẽ, el General electo, luego que lo es empieça à administrar, y vsar de la jurisdiccion, sin esperar à la confirmacion, ibi: *Magister verò Generalis, qui prædicto modo electus fuerit, &c. Suo officio plenè statim fungatur sub titulo Vicarij Generalis, & sit caput, & Prælatus Generalissimus in toto Ordine, cui omnes Prouinciales, ac omnes Prouinciæ, cum omnibus & singulis totius Religionis fratribus omninò obediant. Postquam verò à Sede Apostolica fuerit confirmatus, planè id notum faciat, & renuntiet Prouincijs suis, & ex tunc vtatur, tàm nomine, quàm titulo Magistri Generalis, &c.*

10 Y en otras Religiones se obserua lo mismo: porque como lo dize Tamburino de iure Abbatum tom. 1. disput. 6. quæsit. 2. De forma, que la confirmacion ni le dà la jurisdiccion al General, ni el exercicio de ella; y de lo que sirue es de señal y muestra de obediencia en el electo, y de superioridad en el confirmante: nam cōfirmatio est quodam signum, vel thesera superioritatis quam sibi reseruare voluit, vt in simili tradit Crauetta cons. 908. n. 1. Tiberius Decianus resp. 8. n. 225. vol. 1. & cap. 19. num. 39. vol. 3. Rota Roman. decis. 702. n. 7. p. 1. recent. D. Solorçan. de Indiar. gubernat. lib. 2. cap. 26. n. 37. Con que se reconoce lo falible de esta obieccion, y que no ay duda, ni puede auerla en que el Ilustrissimo señor Nuncio podria confirmar al General de la Merced, por representar a la Sede Apostolica, nisi in casibus exceptis in cap. quoad translationem, de offic. Legati, vt ibi dicitur, & docet glossa, vel in his, in quibus reperitur facultas Legati à latere in suis facultatibus limitata, & restricta, vt superius diximus.

11 Para prueua de lo qual vltra in cap. si Abbatem, & DD. relatos, es singular texto el cap. hi qui, de præu. in 6. ibi: *Eum quoq; qui ad mandatum Legati, vel alterius auctoritate Apostolica specialiter in hac parte concessa fungentis, recipitur auctoritate Apostolica receptum, dubium non existit.*

12 De que resulta, que no siendo este caso de los ajustados, ni por derecho, ni por las facultades, el Ilustrissimo señor Nuncio, pues es superior inmediato del dicho General le podrà confirmar siempre que se ofreciere, pues conforme a derecho, y el lugar citado de Tamburino, la confirmacion toca al superior inmediato del electo.

13 Y caso negado que el Ilustrissimo señor Nuncio no pudiera confirmar al General, estando como està en possessión de admitir estas renunciaciones, y estar proua-

uada la coſtumbre con los actos tan repetidos, y continuados, como ſe repreſentã en el memorial en derecho dado por el Reuerendiſsimo P. M. Fr. Iaime de Caſtellar, todavia podia, y deuia admitir dichas renũciaciones: porque conforme a derecho por coſtũbre ſe puede introduzir que admita las renunciaciones el q̃ alias no tiene facultad de inſtituir, ni deſtituir, pro quo eſt formalis deciſio, Rotæ de renunciat. in nouiſ. 6. alias 398. omninò videnda, que deſpues de auer referido los textos que dizen; que al que pertenece la inſtitucion, ò deſtitucion, le toca el admitir la renunciacion, dize vera vero pro contraria parte alegata loquuntur in illo ad quem de iure communi expectat inſtitutio ſiue collatio ſecus verò de conſuetudine, vel aliquo iure ſpeciali pro quo etiam faciunt notata per Innocentium, & Hoſtienſ. in cap. ex ſequentibus, de inſtitutionibus, idẽ tenet Rota in antiquioribus ſub eodem titulo; de renuntiat. in antiquioribus, deciſ. 5. & tenent Paulus, & Immola in clem. vnic. de renunciat. & latè Felinus in cap. auditis, de præſcript. n. 12. & 13. y la razon de eſto es; porque el inſtituir, deſtituir, y admitir renunciaciones ſon actos diuerſos, y que pueden por priuilegio, ò coſtumbre competir a diferentes perſonas; cap. cum illis de præbendis; lib. 6. quem tamquam ſingularem allegat Rota dict. deciſ. 6. de renũciat. in nouis, ex quibus reſulta, que dato & non concesso, q̃ el ſeñor Nuncio no tuuiera facultad de cõformar nihilominus la tenia, y tiene para admitir las renunciaciones, por la coſtumbre tan aſſentada que ay, y poſſeſsion en que eſtà de admitirlas.

14 Y para introducir eſta coſtũbre, baſtaràn dos actos en la mas rigoroſa opinion, iuxta ea quæ tradit Dominus Molina lib. 2. cap. 6. n. 24. vbi allegat. c. 3. cap. de Epiſcop. Audient. cap. ex parte, de conſuetudine, y en caſo mas apretado, que es quando ay ley expreſſa en

contrario, y se trata de prouar que no fue recibida, ni obseruada en alguna parte, que basten dos actos contrarios a la ley lo fundā Prepofit. in cap. in istis, §. leges, n. 3. ante fin. distinct. 4. Abbas in cap. 1. sub n. 3. vers. Ego sic de tregua, & pace penitendi in decis. 13. num. 9. Cauallerius decis. 77. n. 3. Surdus cons. 78. num. 12. volum. 1. & cum alijs Sperellus decis. 14. fori Ecclesiast. n. 41. y porque este lugar se alegò por el Abogado contrario, para prueua de que era necessario q̄ sobre esta costumbre huuiera auido juizio contraditorio, y sentencias en fauor, y se vea, que no solo no es contra lo que por esta parte se pretende, si no es en su fauor se referiràn sus palabras en la parte que habla desto, que es en el num. 46. y antes de referirlas, se aduierte, que el dicho Autor, despues de auer dicho que para introducirse costumbre es necessario que venga a noticia de la mayor parte del pueblo, prosigue diziendo: Vel hoc posteriori deficiente nempe notitia maioris partis populi eius vice, necesse est probare præfacti casus cōtrarios fuisse obtentos in cōtradictorio iuditio, & in hunc sensum duntaxat ego intelligo, Seraphinum, & Manticam in locis proximè citatis, Gratian. discept. forens. cap. 549. sub num. 41. in fin. & Nata cons. 575. num. 10. lib. 3. & ita expressè declarat, & distigit Abbas cōs. 53. n. 1. lib. 2. & eo non relato, Cefalus cons. 129. n. 8. lib. 1. & post hæc scripta reperi cum eadem distinctione transisse Cardinal. Thuscus pract. concl. verb. lex. concl. 357. n. 37. & Farin. 2. p. in fragment. verb. lex fol. mihi 224. sub n. 5. vers. In hac contrarietate.

15 Deforma, que aun en caso de auer ley expressa en cōtrario si la costumbre ha venido a noticia de la mayor parte del pueblo, dize este Autor, y los que refiere, que no necessita de auerse litigado en juizio contraditorio sobre ella, quo posito, estas doctrinas cō conocidas ventajas proceden a fauor de la jurisdicion del

Illus-

Illustrissimo señor Nuncio, porque no solo esta costũbre ha venido a noticia de la mayor parte de la Religiõ, sino es en la noticia de toda ella, y por auerse aprouado la dicha costumbre por los Capitulos Generales donde se han presentado las dichas renunciaciones, y en su virtud procedido a la eleccion de General, y assi es indubitable, que toda la Religion ha abraçado la dicha costumbre, con que el *lugar* citado no solo es contra la jurisdicion del señor Nuncio, sino antes bien en su fauor.

16 Y que no sea necessario que se aya litigado en contraditorio juizio, sobre la costumbre, es doctrina del Abad en el cap. fin. de consuetud. n. 16. vbi inquit hanc esse communem opinionem Legistarum, & Canonistarum, idem in cap. Abbate, n. 13. de verb. significat. Bartul. in repetit. l. de quibus, ff. de legibus, n. 13. & in lectura n. 13. quem sequitur Iasson n. 51. & communiter Scribentes Rocus de cur. de consuetudine, n. 362. cum sequẽtibus & Petrus de Rauena in eodem tractatu, n. 142. Dominus Molina lib. 2. cap. 6. n. 27.

17 Reconociendo el Abogado del Padre Balderas el daño que le haze para su pretension la superioridad inmediata que el Ilustrissimo señor Nuncio tiene en el General de la Merced se ha resuelto a dezir y alegar q̃ el Ilustrissimo señor Nuncio no es superior del General, proposicion que como antes dixe, si aspera en el sonido, es escandalosa en las consequencias; y que esta proposicion es pœnitus destituida de derecho es llano, assi porque el Ilustrissimo señor Nũcio es Iuez de todos los essemptos, y inmediatamente sujetos a la Sede Apostolica, sin que en esto aya excepcion alguna, vt notat glossa in cap. quoad trãslationem, 6. de officio Legati, cap. veniens, de verb. signif. lib. 6. Rodriguez quæst. regular. tom. 2. quæst. 62. Villadiego in tract. de Legato, part. 1. q. 8. num. 20. & cum innumeris Modernis de

sup-

supplicat. ad Sanctis. 2. p. cap. 14. à num. 35. idem 2. p. cap. 21. Pereira de Manu Regia 2. p. cap. 22. à num. 22. & seqq. Barbossa de iure Ecclesiastic. part. 1. cap. 5. à n. 77.

18 Y en confirmacion de proposicion tan llana, que ha querido escurecerse para introducir vna nouedad como la que pretende el P. M. Balderas, es el Breue de la Santidad de Vrbano VIII. expedido en 27. de Abril de 1641. en que especialmente dispuso las cosas en que se auia de entrometer el señor Nuncio, y llegando a hablar de los Regulares, y por que no se dudasse que todos estàn inmediatamente sujetos a su jurisdicion, dize: *Quo verò ad personas regulares à iurisdictione Ordinariorum exemptas, ac immediatè Sedi Apostolicæ, & consequenter eius Nuntijs subiectas in primis, & ante omnia reuocantes quæcumque priuilegia, ac exẽptiones concessas cuiuis Ordini mendicantium, vel Monachorum sancti Benedicti, Cistercensium, Præmonstratẽs. aut alijs de quibus specialis mentio fieri debeat, vel cuicumque Cõgregationi, aut Societati etiam Iesu etiam particulari nota digna, cum sacrum Concilium Tridentinum per dispositionem capitis causæ omnes sessio. 24. de reformatione, Regulares non comprehendat, prout fuit à Romanis Põtificibus prædecessoribus nostris declaratum; volumus, vt ab omnibus prædictis, idem Nuntius, pro Ordinario, & superiori agnoscatur.*

19 Esto supuesto què duda puede auer en que el Ilustrissimo señor Nuncio es superior de el General de la Merced, que tiene su domicilio, y habitacion en estos Reinos; y la tenia al tiempo y quando hizo la renunciacion en manos de su Ilustrissima. Veamos aora què consequencias se siguen de la dicha proposicion, que niega la jurisdicion del señor Nuncio en el General. La primera, que si hiziere algun excesso, ò delinquiere, no podrà conocer dèl. La segunda, que

tam-

tampoco podia conocer en grado de apelacion de las causas que determinare: porque conforme a derecho la apelacion ha de ser à iudice inferiore ad superiorem.

20 Vease si son tolerables estas proposiciones, y si es querer destruir pœnitus la jurisdicion que tan auentajada tiene el Illustrisimo señor Nuncio en todas las Religiones, y sus superiores.

21 Instase por parte del P. M. Balderas en que el Ilustrissimo señor Nuncio no puede admitir la renunciacion de el Generalato, por no estenderse la jurisdicion suya fuera de España, donde tiene el General muchas Prouincias sujetas à la suyà.

22 A la qual instancia, y objecion se responde, que la jurisdicion para admitir la renunciacion, y para que sea Prelado legitimo el que le admite se regula por la persona que renuncia, atendiendo siempre a que el què le admite sea su inmediato superior, vt probat in cap. admonet. cap. quod induuis, de renuntiat. Y los demas textos, y Doctores citados supra n.   de que resulta que siendo el dicho General subdito de el Illustrisimo señor Nuncio, è inmediatamẽte sujeto a su jurisdiciõ, a esto es a lo que se deue atender vnicamente para què sea valida la renunciacion de el Generalato, no à si tiene, ò no subditos fuera de el territorio, y jurisdicion del señor Nuncio: porque la admision de renunciacion es acto de jurisdicion, que se exerce en la persona del renunciante, y todas las vezes que se trata de exercer acto de jurisdiciõ en la persona, los efectos que del dicho acto resultã tienen fuerça fuera del territorio del Iuez de la persona, l. legitimos, vbi Bart. ff. de legit tut. l. magis puto, §. illud, ff. de rebus eorum, Bart. in l. pupilo, ff. de tut. & curat. dat. en los quales lugares se dize, que si el pupilo tiene hazienda en diuersos territorios el tutor dado por el Iuez del domicilio del pupilo puede exercer la tutela en los bienes que estàn en territorio

ageno. Lo mismo funda Rebufo in cap. extirpandæ, §. qui vero, vers. Vicessima, de præuendis.

23 Y esto procede porque ratione personæ tiene jurisdicion el Iuz del domicilio, por lo qual aunque el curador no solo se puede dar en el fuero del domicilio, sino es tambien donde tiene los bienes, conforme a la l. si prædium, C. de prædis minor. & ibi DD. porque principaliter dat. rebus, & secundario personæ, pero la tutela no puede discernirla, sino es el Iuez de la persona del pupilo, & virtus, & efectus tutellæ extendit ab alia loca, l. 1. ff. de tutelis, l. qui a personæ, ff. de tutoribus, & curat. datis ab is, l. 1. C. vbi petantur tutores, & ibi declarant Azo, Dinus, Bartolus, Aluericus, Cinus, Baldus, Agelus, & Salicet. Anton. Gomez variar. tom. 2. c. 14. n. 17. Anton. Fab. in suo codice, lib. 5. tom. 19. vbi petãt. tutores, & curat. Simoncel. de decretis, lib. 1. tom. 1. n. 69. Castrensis, consil. 319. col. 2. vers. interdum exercet actum, lib. 1. & cum alijs Gratianus disceptat. 860. que habla en terminos de licencia, dada al menor, para transigir, y dize le toca el darla al Iuez, de la persona del menor, aunque estèn los bienes sobre que se transige fuera de su territorio. Y es buen exemplo tambien, para comprouaciõ de lo alegado, el de la legitimacion de el expurio, porque la legitimaciõ hecha por el Principe, cuyo subdito es el legitimado, se estiende a los bienes, fuera del territorio dèl dicho Principe: y assi podrà suceder, y gozar de los demas priuilegios de legitimado en el territorio de otro Principe, vt post Baldum in l. manumissiones de iust. & iure, probat Gregorius Lopez in l. 4. tom. 15. par. 4. in Gloss. verb. a los Reyes, circa medium.

24 Esfuerçase mas esto, con otro exemplar juridico del Clerigo emancipado, que puede, y deue hazerse la emancipacion ante el Iuez secular, que es del padre, conforme a la decision 7. aliàs 178. de judicis in nouis.

Y

Y la razon potissima es, porque la emancipacion es acto del padre, y el es el que pide licencia al Iuez, y assi se ha, y deue hazer ante su Iuez; sic similiter el acto de renunciar es personal, y propio del General: y assi le puede, y debe hazer ante el Ilustrissimo señor Nuncio, que es su Iuez competente, vt superius diximus.

25 Accedit etiam ad corrouorationem præfatæ assertionis, que el General de la Merced, vt superius diximus, es subdito del Ilustrissimo señor Nuncio, y las Prouincias de España estàn sujetas a su jurisdicion, quo supposito, siendo proposiciõ llana, que respeto de ellas, podria admitir la renunciacion, por tener jurisdicion, assi en la persona, como en las Prouincias, ratione indiuiduitatis, & inseparabilitatis, lo ha de ser para admitir la renunciacion absoluta de todas las demas que estàn fuera de su distrito, pues no es dudable que valiẽdo la renunciacion respeto de vnas, quedasse General respeto de otras, & sic respectu indiuiduitatis, & conexionis stendit iurisdictio extra territorium, & persona inclusa secum trahit personam exclusam, vt simul capiat, l. 2. §. si sit consanguinea, ff. ad Trebell. plures congerit, & explicat Marta consilio 55. à nu. 22. cum seqq. & plura exempla adducit Modernus de supplicatione ad sanctissimum, 2. par. cap. 33. à n. 72. idem 2. par. cap. 14. à num. 1. Y es buen exemplar el del Parroco, el qual siendolo de vno de los contrayentes, lo es legitimo para assistir al matrimonio; respectu vtriusque ratione conexionis, vt pulchrè explicat Sanchez de Matrimon. lib. 3. disput. 29. n. 4.

26 Y vltimamente, siendo como es este acto de renunciacion de jurisdicion voluntaria; ex his quæ tradit Fõtanella de pactis nupt. tom. 1. clausula 4. Glossa 10. p. 1. num. 108. & latè Geronimo Gonçalez Glossa 62. n. 8. & per consequens pudiendose exercer semejante jurisdicion extra territorium, conforme a la l. 2. de officio

cio Proconſ. & communiter interpretes, in l. extra territorium vlt. ff. de iuriſdiction. omnium iudic. & ex illis Couarr. lib. 3. variat. cap. 20. n. 8. Barboſ. in l. 1. ff. de iudicijs, artic. 1. num. 185. & pulchrè cum alijs Carleual de iudicijs, diſput. 2. q. 8. ſection. 4. n. 158. & in terminis per plures firmat hanc concluſionem, Gonçalez Gloſſa 62. & n. 8. ſuperius relato: porque tan ſolamente ſe atiende a la perſona, aunque ſea en territorio ageno, mucho mejor podrà admitirſe la dicha renunciacion en el caſo preſente, ſiendo como es hecha por vn ſubdito del ſeñor Nuncio, y en ſu territorio, quamuis effectus porrigat, per conſequentiam neceſſariam extra territorium. Y quando eſte punto fuera controuerſo, y dudoſo, la obſeruancia ſubſecuta la auia interpretado, y declarado a fauor de la juriſdicion de ſu Señoria Iluſtriſsima: y es preciſſo determinar conforme a ella, aunque fuera contra la comun opinion, como ſe prueua en nueſtro primer memorial folio 4. colun. 1. in princ. & cum innumera caterua Doctorum Modernus de ſupplicat. ad ſanctiſsim. p. 1. cap. 9. à n. 9. vbi quod per obſeruantiam declaratius dubium, & quod conſuetudo interpretatiua legis non requirit ſcientiam Principis, neque præſcriptionem, ſed aliquãdo ita fuiſſe de facto ſeruatum, & dirimit omni duuio hominis, & legis, latiſsimè etiam Caſtillo lib. 5. cõtrouerſ. cap. 95. §. 7. per totum pulchrè, Fontanela 2. to. deciſ. 457. nu. 10. vbi quod regulæ Chancellariæ priuilegia Apoſtolica, & ſimilia ſub iacent obſeruantiæ interpretatiuæ etiam ſi intellectus datus pro obſeruãtia ſit malus, vel de iure non tenendus.

26 Y que la coſtumbre da juriſdicion a el que aliàs por diſpoſicion de derecho comun no la tiene, lo prueua la l. viros expectabiles, verſ. Iluſtribus, ibi: *Conſuetudine, ac poteſtate ſi qua ex longo tempore hactenus obtinuit reſeruata*, C. de diuerſi offic. & aparitori. lib. 12. & ibi

gloſ-

glossa verb. obtinuit, & Bartolus n. 2. vbi additio longa littera A. & Lucas de Pena column. 2. vers. Personæ publicæ, & Rebuffus n. 1. cap. si duo, de offici ordinarij, cap. cum contingat, & ibi: Bona glossa de foro competenti, & cum alijs D. Valençuel. cons. 26. n. 17. Ganauerro decis. 56. n. 10. Rota decis. 27. num. 5. & 6. post tract. Tamburini de iure Abbatissarum, con que aun quãdo el Illustrisimo señor Nuncio no tuuiera tan assentada su jurisdicion para admitir las dichas renunciaciones, se la auia dado la costumbre en que està de admitirlas.

27 Ni puede obstar a el valor de la dicha renunciacion el exemplar que se ha alegado del Comissario General de la Orden de S. Francisco, que en tiempo de el Eminentisimo señor Cardenal Rospillosi, dizen, que auiendo querido hazer renunciacion de el dicho oficio en sus manos se formò vna Iunta, y se resoluiò no podia admitir la dicha renunciacion, porque se responde. Lo primero, que no consta por los autos de semejante exẽplar; ni què lãces huuo, ò por què causa se dexò de admitir la dicha renunciacion, y quando constàra, y fuera vna cosa juzgada importaua poco para el caso presente: porque pudo auer alli diferentes circunstancias, y razones para no admitirla, que en este caso respeto de que el admitir el Illustrisimo señor Nuncio las renunciaciones de los Vicarios de la Orden de San Francisco, era nouedad por no auerse hecho hasta entonces vez alguna; y en nuestro caso fuera nouedad el no admitir dicha renunciacion; y en aquel caso quedaua la Religion sin Prelado, y Cabeça, y assi por esta razon como por la nueua eleccion què era preciso hazerse, el admitirle era de graues inconuenientes, todos los quales cessan en este caso: porque conforme a las constituciones de la Orden el Prior de Barcelona es Vicario General, y todas las cosas estàn en el mismo

estado en que estauan antes de la vacante, hasta el Capitulo General: de forma, que lo que en aquel caso pudo ser de gran congruencia, en este fuera nouedad, y de grauissimo perjuizio, por lo qual, y la poca seguridad que ay en el determinar por exemplares, porque es raro, ò ninguno el que no se diferencia en alguna circunstancia, prouidamete està dispuesto que no se juzgue por ellos, l. nemo iudex, cap. de sententijs, & interlocut. quod pulchre ponderat Thesaur. in præfacione ad decisiones Pedemontanas, n. 33. Menoch. consl. 69. n. 11. Carrasco ad ll. Recop. cap. 9. n. 253. fol. 139. latè D. Solorçan. lib. 2. Indiarum gubernat. cap. 19. num. 49.

28 Y vltimamente la pretension del dicho P. M. Balderas, es no solo contra derecho, sino es contra toda buena politica, por oponerse al juizio de todas las Prouincias, y de tantos Capitulos Generales como han calificado las dichas renũciaciones de quienes su Santidad, y la Congregacion de Regulares fia siempre la resolucion de las materias mas arduas tocantes à la obseruãcia de sus estatutos, y como dize la Rota en la decision 15. n. 2. post tract. Tamburini de iure Abbatissarum, les diò el Sancto Concilio de Trento, cap. 1. sessìon 25. de regularib. plena potestad circa obseruantiam regulæ, y en la dicha Orden de la Merced ay texto formal, que es el cap. 2. de las constituciones de dicha Orden, 2. distint. circa fin. en donde por motu proprio de Sixto V. tiene facultad el Capitulo General de la dicha Orden de añadir, ò quitar qualesquier decretos de otros Capitulos Generales, ò Prouinciales, y lo que el Capitulo General determinare se deue obseruar en toda la Religion. Por lo qual no parece puede sustentarse su oposiciõ, sine nota temeritatis: nam vt dicitur in cap. extra concientiam, 5. distint. 64. integrum est iuditiũ, quod plurimorum sententijs confirmatur, cap. prudentia, 21.

de

de offic. & potest. iudicis delegat. l. quæstionem 5. lex etenim, C. de fideicomm. l. hac consultissima, 8. §. fin. ibi: *Tot oculis expectata tot, insuper in tuto locata manibus*, C. qui testam. facere pos.

29 Y la oposicion en estos casos es sospechosa, aun que sea con pretexto del bien publico, que no es nueuo q̃ algunos para lograr sus fines particulares coonesten sus procedimientos, con zelo de justicia, y otros pretextos dificultosos de penetrarse para lograr sus intentos, vt de iudicibus loquens dixit Esocrates in oratione de pace, his verbis ibi: *Artifitia sunt Magistratum simulare curam Reipublicæ, & interim suum negotium agere est*, vt ait Marcus Tulius lib. 1. officiorum, n. 16. totius autem in iustitiæ nulla capitalior est quam eorum, qui tunc cum maximè falunt id agunt, vt boni viri esse videantur, &c. Valençuela consejo 91. n. 31. ibi: *Nam Magistratus afecti pasione hoc prætextu, & artificio vtuntur singere, scilicet curam publicæ rei; & in efectu facere propriam causam, & negotium, & c.*

30 Y para no dar causa a presumpciones tan vehementes como ay en este caso por lo sucedido, que es notorio, siempre fue ta accion prudente, y bien vista sujetar su juizio al de toda la Religion, y de tantos Capitulos Generales, como han tenido por legitimas las dichas renunciaciones, sin tratar de introducir nouedades, vt in simili, lo hizo el Pontifice en el cap. quod dilectio, in fin. de consanguinit. & affinit. ibi: *In hac causa consulcius duximus multitudini, & obseruatæ consuetudini deferendum, quam aliud in disensionem, & scandalum populi statuendum quadam adhiuita nouitate.*

31 Porque el introducir nouedades siempre se tuuo por materia muy odiosa, y de graue perjuizio, nam vt ait Diuus Augustinus epistola 128. cuya Regla sigue la Orden de la Merced, ipsa mutatio consuetudinis etiam

quæ

quæ adiuuat vtilitatem nouitate perturbat, & in cap. consuetudine, de consuet. dixo Innocentio Tercero, & plerumque discordiā pariunt nouitates, & plura in proposito cummulat, Chochier in Thesauro politichor. lib. 2. cap. 4. D. Valençuela consl. 24. n. 1. & consl. 184. n. 3. & latius, Modernus de supplicat. ad santissim. 1. p. cap. 4. n. 41. & cap. 6. per totum.

32 Y para que se reconozca el poco fundamento que puede tener la impugnacion de la jurisdiciō de el Illustrissimo señor Nuncio para los fines a que se endereça, que es el que no ha auido vacante del oficio de General, a mayor abundamiento se aduierte, que caso negado la dicha renunciacion no fuera hecha ante legitimo Superior, sin embargo auia vacante respecto de el P. General que renunciò, iuxta glos. in cap. quod in duuijs, de renūtiat. y lo mismo dize la glossa en el cap. fin. de renuntiat. verbo in manibus, Innocentius in dicto cap. quod in duuis, Abbas in cap. præsentia, de electione, glos. 2. in cap. quod Dei timorem, de statu Monach. quæ tenet renuntiātem, sine auctoritate Superioris cum quantum in se fuit renuntiauerit non posit beneficium ministrare sine licentia ipsius Superioris, & glossa in cap. si qui vero, 7. q. 1. quæ dicit, quòd taliter renuncians non potest Ecclesiam repetere, idem tenet Felinus in cap. lator, num. 13. de re iudicata, qui dicit, quòd renuntiatio facta coram non Superiore valet ex parte renunciantis, & ad inducendam vacationem; Rebuffus in praxi in forma signature, verbo etiam coram Notario, Mandosius in regula 30. Cancellaria, quæst. 7. dize, que por la renunciaciō hecha sin autoridad del Superior, sed coram laico vaca el beneficio en perjuizio dèl renunciante. Del mismo sentir es Flamminio, Parisio lib. 7. q. 1. per totam, donde dize, que esta es la mas comun opinion, & pro ista sentētia facit decisio 4. de renunciatione in nouis alias 352. que dize, que por

la

la renunciacion hecha en manos del superior, no admitida pierde el renunciante el derecho, y la possession.

33 Y aunque Nicolas Garcia de beneficis in 10. part. cap.3. à num.223. dize, que la renunciacion hecha sin autoridad del superior no vale, neque quoad præiudiciũ renuntiantis, si bien en esto tiene contra si la comun opinion, como se ve por las doctrinas referidas, sin embargo reconoce en el num.234. que pierde la possession el renunciante, y dize, que en estos terminos procede la decision en causa conchensis Monasterij 1551. quam adducit Cota in suis Miscelaneis manuscriptis decis.250. donde se dixo, que la comun opinion es, que quando vno renuncia, aunque la renunciacion sea nula respecto del superior, porque si le pareciere le puede obligar que buelua à el Beneficio; pero que respecto del renunciante vale la renunciacion, y le perjudica, y pierde la possession: porque como esta consiste en el animo, constando que quiso perderla por el acto de la renunciacion, no es dudable que en quanto a ella quedò perjudicado, y aunque Nicolas Garcia habla con alguna confusion en quanto al punto principal de si vaca el beneficio quoad renuntiãtem, y para què efectos, en quanto a que pierde la possession habla claramente, y es comun opinion; vt patet ex pluribus quos refert.

4 Y lo mismo dize con infinitos Barbosa de iure Ecclesiastico lib.3.cap.15.n.16. el qual habla con mucha claridad, y concilia las glossas, y opiniones de los Doctores, diziendo que por la renunciacion del Beneficio hecha en manos de el que no es superior, vaca, y es valida la renunciacion; interim dum non repudiatur per superiorem; pero q̃ puede antes de declararlo el superior arrepentirse, sed indiget noua possessione. Y en este sentido se puede dezir, q̃ est nula etiam in præiudiciũ re-

renuntiantis, y concluye en el num. 18. diziendo: *Concludo igitur renuntiationem quandiu à superiore admissam non est validam esse in praiuditium renuntiantis posse tamen per superiorem repudiari, & ita inteligendi sunt Doctores dum vocant prædictam renuntiationem nullam respectu superioris validam tamen respectu renuntiantis.*

35 Ex quibus infertur, que para el punto de la vacante no auiendo arrepentimiento de parte de el Padre General passado, como no le ay en que la dicha renunciacion no se huuiera hecho ante legitimo superior, era lo mismo, y que el Padre Prior de Barcelona entrò legitimamēte en la possessión de Vicario General, por auerla perdido el dicho Padre General, y passar el gouierno a èl luego conforme a las constituciones de la Orden, de que no pudo ser priuado sin ser oìdo con pleno conocimiento de causa, mayormente teniendo titulo tan justo, quando a el intruso es necessario oìrle, ex regula capitis licèt Episcopus, de preuendis in 6. cum alijs adductis en nuestro primer memorial fol. 5. duda 2. con que parece que a todas luzes mirada la pretension de el P. M. Valderas, es agena de todo fundamento juridico, quæ breuitate temporis oppressum dixisse sufficiat, Salua, &c.

Lic. D. Luis de la Palma y Fleitas. *Lic. D. Pedro Miñano.*